

Administrative Court Decision

NTC

Outline of the Seminar

- Factual background
- Legal background
- Decision of the Court
- Implications for NTC
- Claim by TT & T/ Industry
- Response (TOT/CAT/Operators)

Factual background

- Legacy of the past
- Dragging capital rent into market liberalization tide
- Transitional measures can be diverse
- **Ranging from:** diplomatic, amicable resolution, confrontational, informal,
- **To:** legal (soft and hard core approach)....

Factual background

- Private concessionaires have taken TOT in legal disputes over terms and conditions of the contract
- Arbitration, Civil Court and Administrative Court
- Once case went to the Constitutional Court (Excise tax on telecom concession)
- Some succeed some fail

Legal Background

- Three types of legal issues that have been adjudicate
 - Private/civil & commercial terms
 - Public/administrative law
 - Telecommunications law

Legal Background

- Private/civil commercial term == goes to **Civil & Commercial Court or Arbitration**
- Administrative legal disputes are within **Administrative Court** jurisdiction ranging from Cabinet resolution, decision of TOT/CAT
- Some may go to **Constitutional Court** as contracts have *status quo ante* protection

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง

ข้อเท็จจริงในคดี

- องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย (ทศท) เป็นรัฐวิสาหกิจที่ตั้งขึ้นโดย พรบ. องค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๓๗
- วันที่ ๒ กรกฎาคม ๒๕๓๕ ทศท. ได้ทำสัญญาร่วมกิจการฯ กับ TT&T เพื่อขยายบริการโทรศัพท์ในเขตภูมิภาค

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง

ข้อเท็จจริงในคดี

- ทศท. แปลงสภาพเป็นบริษัทเมื่อปี ๒๕๔๕
- ๓๑ กรกฎาคม ๒๕๔๕ ๖ ได้มี พรฎ. กำหนดเงื่อนไขยกเลิกกฎหมายว่าด้วยองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย พ.ศ. ๒๕๓๙ และ ๖ ได้มีการจดทะเบียนบริษัท

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง

ข้อเท็จจริงในคดี

● เงื่อนไขในสัญญาร่วมการงานฯ

“ข้อ ๓๗ สถานภาพของ ทศท.

ในกรณีที่สถานภาพของ ทศท. เปลี่ยนแปลงไป
อำนาจหน้าที่อันเป็นของ ทศท. รวมทั้งอำนาจ
ในการกำหนดมาตรฐานการบำรุงรักษาจะ
ไม่โอนไปเป็นของเอกชนใดจนสามารถมีอำนาจ
หน้าที่ตรวจสอบและควบคุมบริษัทได้ ในกรณี
เช่นว่านี้ ให้อำนาจหน้าที่ดังกล่าวของ ทศท.
เป็นของกระทรวงคมนาคม”

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง คำขอของผู้ฟ้องคดี (TT&T)

- ให้ปฏิบัติตามสัญญาร่วมการงานข้อ ๓๗ โดยให้โอนอำนาจของ ทศท. ตามสัญญาร่วมการงานฯ ในส่วนที่มี^๑ได้โอน^๑ไป กทช. ให้โอน^๑ไปเป็นของกระทรวง ICT
- ให้ ทศท. ระงับการใช้อำนาจหน้าที่ตามสัญญาร่วมการงานฯ อันเป็นการขัดแย้งกับเจตนารมย์ในข้อ ๓๗

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง คำขอของผู้ฟ้องคดี (TT&T)

- ขอให้ศาลกำหนดมาตรการหรือวิธีการคุ้มครองชั่วคราว โดยให้ ทศท. งดเว้นการเข้าตรวจสอบหรือขอข้อมูลของ TT&T จนกว่าคดีจะถึงที่สุด

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง

ประเด็นแห่งคดีที่ศาลวินิจฉัย

- การแปลงสภาพองค์การโทรศัพท์แห่งประเทศไทย เป็นบริษัทจำกัด จะถือว่าเป็นการเปลี่ยนแปลงสภาพจนทำให้ผู้ถูกฟ้องคดีต้องโอนอำนาจกำกับดูแลไปเป็นของกระทรวงคมนาคมหรือกระทรวง ICT ตามข้อ ๓๗ ของสัญญาความร่วมมือฯ หรือไม่

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง ศาลพิเคราะห์แล้วเห็นดังนี้

- พรบ. องค์กรจัดสรรคลื่นความถี่และกำกับกิจการวิทยุกระจายเสียง วิทยุโทรทัศน์ และกิจการโทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๕๓ มีผลบังคับแล้ว เป็นผลให้ กทช. มีอำนาจพิจารณาอนุญาตและกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคม

Decision of the Court: คดีในศาลปกครอง ศาลพิเคราะห์แล้วเห็นดังนี้

- เมื่อ พรบ. การประกอบกิจการกิจการ
โทรคมนาคม พ.ศ. ๒๕๔๔ ใช้บังคับ ทศท. จะ
ต้องได้รับอนุญาตจาก กทช. เช่นเดียวกับผู้
ประกอบการรายอื่น
- ทศท. และคู่สัญญาที่ได้รับสัมปทานก่อนวันที่
กฎหมายใช้บังคับ มีสิทธิประกอบกิจการ
โทรคมนาคมต่อไปภายใต้หลักเกณฑ์ตาม
พรบ. และตามเงื่อนไขที่ กทช. กำหนด

Decision of the Court คดีในศาลปกครอง การตีความสัญญา ข้อ ๓๗

- ในขณะที่ทำสัญญาร่วมการงาน ฯ คู่สัญญา
รู้ว่าในอนาคต ทศท. จะมีการเปลี่ยนแปลง
สภาพ โดยจะเป็นเพียงผู้ประกอบการ แต่
ไม่มีอำนาจกำกับดูแลอีกต่อไป
- การตีความข้อ ๓๗ ต้องพิจารณาทั้งตัวอักษร
และเจตนารมณ์ของคู่สัญญา

Decision of the Court คดีในศาลปกครอง การตีความสัญญา ข้อ ๓๗

- การตีความเจตนารมณ์ของคู่สัญญา : เมื่อ
ทศท. เปลี่ยนแปลงสภาพภาพและไม่มีอำนาจ
กำกับดูแลอีกต่อไป ให้โอนอำนาจกำกับ
ดูแลดังกล่าวไปเป็นของหน่วยราชการอื่น
- พรบ. องค์การจัดสรรคลื่นความถี่ มาตรา
๕๑ และมาตรา ๗๘ วรรคสี่ ส่งผลให้อำนาจ
กำกับดูแลกิจการโทรคมนาคมของ ทศท.
หมดสิ้นไปโดยผลของกฎหมาย

Decision of the Court คดีในศาลปกครอง การตีความสัญญา ข้อ ๓๗

- เมื่อ บมจ. ทศท. ไม่มีอำนาจกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคมอีกต่อไป จึงถือว่า ทศท. ได้มีการเปลี่ยนแปลงสภาพแล้ว จึงต้องโอนอำนาจกำกับดูแลไปให้หน่วยงานอื่นที่มีอำนาจตามข้อ ๓๗ ของสัญญาร่วมการงานฯ

Decision of the Court คดีในศาลปกครอง การตีความสัญญา ข้อ ๓๗

- เมื่ออำนาจกำกับดูแลการประกอบกิจการ
โทรคมนาคมโอนไปเป็นของ กทช. โดยผล
ของกฎหมาย และได้มีการแต่งตั้ง กทช. แล้ว
ศาลจึงไม่มีความจำเป็นต้องออกคำสั่งให้
ทศท. โอนอำนาจกำกับดูแลดังกล่าวมาเป็น
ของ กทช. อีก

Decision of the Court คดีในศาลปกครอง การตีความสัญญา ข้อ ๓๗

- ข้อตกลงใดในสัญญาร่วมการงานที่เป็น
อำนาจกำกับดูแลของ กทช. ข้อตกลงนั้น
ไม่มีผลผูกพันคู่สัญญาอีกต่อไป
- ส่วนข้อตกลงใดที่มีใช้การใช้อำนาจกำกับ
ดูแลของ กทช. ข้อตกลงนั้นยังมีผลผูกพันคู่
สัญญาที่ต้องปฏิบัติตามต่อไป

Decision of the Court คดีในศาลปกครอง การตีความสัญญา ข้อ ๓๗

- ศาลเห็นว่า TT&T และ บมจ. ทศท. ควรหารือกับ กทช. เพื่อเป็นแนวทางปฏิบัติว่า ข้อตกลงใดในสัญญาเป็นการใช้อำนาจกำกับดูแลการประกอบกิจการโทรคมนาคม ซึ่งเป็นอำนาจของ กทช.

Decision of the Court คดีในศาลปกครอง สรุปคำตัดสิน

- ศาลพิพากษาให้ บมจ. ทศท. ระงับการใช้
อำนาจกำกับดูแลการประกอบกิจการ
โทรคมนาคมในส่วนที่เป็นอำนาจของ กทช.
- คำขออื่นนอกจากนี้ให้ยก

Administrative Court Decision